



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

УПРАВЛЕНИЕ

по г. Москве

Мясницкий проезд, д.4, стр. 1
107078, г. Москва,
тел. (495) 784-75-05, факс (495) 607-49-29
факс (495) 607-42-92, e-mail: to77@fas.gov.ru

ФГБУ НМИЦО ФМБА России

zakupki@otolar-centre.ru

ООО «Иннованта»

innovantald@gmail.com

№ _____
На № _____ от _____

РЕШЕНИЕ

**по делу № 077/06/106-2470/2024 о нарушении
законодательства о контрактной системе**

20.02.2024

г. Москва

Комиссия по контролю в сфере закупок товаров, работ, услуг Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Комиссия Управления) в составе:

Председательствующего: заместителя начальника отдела обжалования государственных закупок Д.С. Грешневой,

Членов комиссии:

Специалиста-эксперта отдела обжалования государственных закупок А.И. Рахматуллаева,

Главного государственного инспектора отдела обжалования государственных закупок Н.А. Узкого,

рассмотрение жалобы проводилось дистанционно (посредством видеоконференц-связи),

при участии представителей:

ФГБУ НМИЦО ФМБА России: А.С. Цесарь (дов.№34 от 19.02.2024),

ООО «Иннованта»: А.А. Родина (дов.№б/н от 11.12.2023),

а также при участии слушателя ИП Афанасьев Д.В.: В.Г. Анисимова (дов. №1512 от 17.01.2024,

рассмотрев жалобу ООО «Иннованта» (далее — Заявитель) на действия ФГБУ НМИЦО ФМБА России (далее — Заказчик) при проведении электронного аукциона на право заключения государственного контракта на поставку продуктов питания для пищеблока (СБКС) (Закупка № 0373100091924000008) (далее – аукцион) в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 №44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о контрактной системе),



2024-8495

УСТАНОВИЛА:

В Московское УФАС России поступила жалоба Заявителя на действия Заказчика при проведении аукциона.

На заседании Комиссии Управления представлены документы и сведения, запрашиваемые Московским УФАС России.

В результате рассмотрения жалобы, Комиссия Управления установила следующее.

В силу п.1 ч.2 ст.42 Закона о контрактной системе извещение об осуществлении закупки, если иное не предусмотрено Законом о контрактной системе, должно содержать описание объекта закупки в соответствии со статьей 33 Закона о контрактной системе.

Ч.1 ст.33 Закона о контрактной системе установлено, что Заказчик в случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом, при описании объекта закупки должен руководствоваться следующими правилами:

1) в описании объекта закупки указываются функциональные, технические и качественные характеристики, эксплуатационные характеристики объекта закупки (при необходимости). В описание объекта закупки не должны включаться требования или указания в отношении товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, патентов, полезных моделей, промышленных образцов, наименование страны происхождения товара, требования к товарам, информации, работам, услугам при условии, что такие требования или указания влекут за собой ограничение количества участников закупки. Допускается использование в описании объекта закупки указания на товарный знак в следующих случаях:

а) сопровождение такого указания словами «или эквивалент»;

б) несовместимость товаров, на которых размещаются другие товарные знаки, и необходимость обеспечения взаимодействия таких товаров с товарами, используемыми заказчиком;

в) осуществление закупки запасных частей и расходных материалов к машинам и оборудованию, используемым заказчиком, в соответствии с технической документацией на указанные машины и оборудование;

г) осуществление закупки медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания, необходимых для назначения пациенту по медицинским показаниям (индивидуальная непереносимость, по жизненным показаниям) по решению врачебной комиссии, которое фиксируется в медицинской документации пациента и журнале врачебной комиссии. Перечень указанных медицинских изделий, специализированных продуктов лечебного питания и порядок его формирования утверждаются Правительством Российской Федерации;

2) использование при составлении описания объекта закупки показателей, требований, условных обозначений и терминологии, касающихся технических характеристик, функциональных характеристик (потребительских свойств) товара, работы, услуги и качественных характеристик объекта закупки, которые предусмотрены техническими регламентами, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, документами, разрабатываемыми и применяемыми в национальной системе

стандартизации, принятыми в соответствии с законодательством Российской Федерации о стандартизации, иных требований, связанных с определением соответствия поставляемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги потребностям заказчика. Если заказчиком при составлении описания объекта закупки не используются установленные в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании, законодательством Российской Федерации о стандартизации показатели, требования, условные обозначения и терминология, в таком описании должно содержаться обоснование необходимости использования других показателей, требований, условных обозначений и терминологии

Согласно ч.2 ст.33 Закона о контрактной системе описание объекта закупки в соответствии с требованиями, указанными в части 1 статьи 33 Закона о контрактной системе, должно содержать показатели, позволяющие определить соответствие закупаемых товара, работы, услуги установленным заказчиком требованиям. При этом указываются максимальные и (или) минимальные значения таких показателей и (или) значения показателей, которые не могут изменяться.

В составе жалобы Заявитель указывает, что Заказчиком размещены разъяснения положений извещения об осуществлении закупки в нарушение положений Закона о контрактной системе.

Согласно ч.5 ст.42 Закона о контрактной системе любой участник закупки, зарегистрированный в единой информационной системе, вправе направить с использованием электронной площадки заказчику не более чем три запроса о даче разъяснений положений извещения об осуществлении закупки при проведении электронного конкурса и электронного аукциона не позднее чем за три дня до окончания срока подачи заявок на участие в закупке. Не позднее одного часа с момента поступления такого запроса оператор электронной площадки направляет его с использованием электронной площадки заказчику. Не позднее двух дней со дня, следующего за днем поступления заказчику запроса о даче разъяснения положений извещения об осуществлении закупки, заказчик формирует с использованием единой информационной системы, подписывает усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает в единой информационной системе разъяснение положений извещения об осуществлении закупки с указанием предмета запроса, но без указания участника закупки, от которого поступил такой запрос. Такие разъяснения не должны изменять суть извещения об осуществлении закупки.

В силу ч.4 ст.106 Закона о контрактной системе обязанность доказывания нарушения Заказчиком своих прав и законных интересов лежит на подателе жалобы.

В составе жалобы указано, что Заявителем направлен в адрес Заказчика запрос на разъяснение положений извещения о проведении закупочной процедуры следующего содержания: *«Согласно пункту 4.1. ГОСТ 33933-2016 СБКС в зависимости от применяемого сырья подразделяют на произведенные на основе:*

- белков молока (казеина и/или белков сыворотки молока);
- изолированных соевых белков;
- смеси белков молока (казеина и/или белков сыворотки молока) и

изолированных соевых белков.

Согласно пункту 5.2.1 ГОСТ 33933-2016 для изготовления СБКС применяют следующее сырье, соответствующее требованиям нормативных правовых актов, действующих на территории государства, принявшего стандарт:

- концентрат сывороточных белков молока с массовой долей белка не менее 75 % [на абсолютно сухое вещество (а. с. в.)];
- казеинаты с массовой долей белка не менее 80 % (на а. с. в.);
- казециты с массовой долей белка не менее 80 % (на а. с. в.);
- концентраты молочных белков с массовой долей белка не менее 85 % (на а. с. в.);
- сухое обезжиренное молоко с массовой долей белка не менее 36 % (на а. с. в.);
- сухое цельное молоко с массовой долей белка не менее 25,5 % (на а. с. в.);
- изолированный соевый белок с массовой долей белка не менее 90 % (на а. с. в.);
- мальтодекстрин;
- сухие жировые концентраты на основе рафинированного дезодорированного растительного масла или масел по технической документации изготовителя с перекисным числом не более 2,0 ммоль активного кислорода/кг (мэкв активного кислорода/кг):
- масло кокосовое по ГОСТ 10766;
- масло соевое по ГОСТ 31760;
- масло кукурузное по ГОСТ 8808;
- масло оливковое;
- масло рапсовое по ГОСТ 31759;
- масло сафлоровое;
- масло подсолнечное по ГОСТ 1129; 4 ГОСТ 33933—2016
- масло льняное;
- масло зародышей пшеницы;
- полиненасыщенные жирные кислоты классов Омега-3 и Омега-6 в порошкообразной форме по технической документации изготовителя с перекисным числом не более 2,0 ммоль активного кислорода/кг (мэкв активного кислорода/кг);
- среднецепочечные жирные кислоты в порошкообразной форме по технической документации изготовителя с перекисным числом не более 2,0 ммоль активного кислорода/кг (мэкв активного кислорода/кг);
- лецитин (Е322) по ГОСТ 32052;
- пищевые волокна различного происхождения, в т. ч. фруктоолигосахариды, галактоолигосахариды, а также камеди, пектины, альгинаты;
- пробиотические штаммы бактерий в порошкообразной форме;
- ароматизаторы натуральные;
- антиислеживающие агенты;
- витамины по нормативным документам, действующим на территории государства, принявшего стандарт;
- минеральные вещества (макро- и микроэлементы), их соли неорганические

и органические или хелатные комплексы, разрешенные для использования в пищевых продуктах;

- аминокислоты и их смеси;
- витаминные смеси (премиксы);
- минеральные смеси (премиксы);
- витаминно-минеральные смеси (премиксы).

Таким образом, ГОСТ 33933-2016 предусматривает возможность изготовления СБКС с применением сырья, полученного из сои: не только изолированного соевого белка, но и соевого масла, а также лецитина, который преимущественно получают из соевого масла – соевый лецитин.

При объявлении закупки Заказчиком применен код КТРУ- 10.86.10.910-00000002.

Характеристика КТРУ 10.86.10.910-00000002 «Вид применяемого сырья» предоставляет возможность выбора одного или нескольких значений с учетом требований ГОСТ 33933-2016:

- белок молока;
- изолированный соевый белок.
- оба варианта (смесь белков молока и изолированных соевых белков).

Заказчиком в КТРУ выбрано значение: Вид применяемого сырья - белок молока.

Также Заказчик в извещении (описании объекта закупки) в отношении продукта - смесь белковая композитная сухая установил следующие характеристики товара:

«Вид применяемого сырья: Белок молока».

При этом из описания объекта закупки не ясно, установлены ли Заказчиком какие-либо ограничения в части применения при изготовлении СБКС отдельных видов сырья, в частности, полученного из сои.

Полагаем, что положения документации содержат неточность, требующую разъяснения.

Просим Заказчика разъяснить:

- подразумевает ли описание объекта закупки отсутствие в СБКС изолированного соевого белка?

- подразумевает ли описание объекта закупки отсутствие в СБКС иных компонентов, полученных из сои: соевого масла, соевого лецитина?

При необходимости просим внести в документацию соответствующие изменения в части сырья, которое не должно применяться при изготовлении объекта закупки», при этом, по мнению Заявителя, Заказчиком дано ненадлежащее разъяснение поданному запросу.

В соответствии с ч.2 ст.106 Закона о контрактной системе лица, права и законные интересы которых непосредственно затрагиваются в результате рассмотрения жалобы, вправе направить в контрольный орган в сфере закупок возражения на жалобу и участвовать в ее рассмотрении лично или через своих представителей.

Не согласившись с доводом жалобы представитель Заказчика указал, что
2024-8495

12.02.2024 даны разъяснения положений извещения об осуществлении закупки от №РИ6 на поданный Заявителем запрос: «Заказчик при описании объекта закупки руководствовался ст. 33 44-ФЗ, и правилами использования КТРУ, ПП 145. Согласно КТРУ 10.86.10.910-00000002, Заказчику необходим вид применяемого сырья в СБКС «Белок молока», что не противоречит ГОСТу 33933-2016».

Таким образом, Заказчик разъяснил, что согласно ГОСТ 33933-2016 «Межгосударственный стандарт. Продукты диетического лечебного и диетического профилактического питания. Смеси белковые композитные сухие. Общие технические условия» (далее - ГОСТ 33933-2016) а именно п.4.1 смеси белковые композитные сухие (далее - СБКС) в зависимости от применяемого сырья подразделяют на произведенные на основе:

- белков молока (казеина и/или белков сыворотки молока);
- изолированных соевых белков;
- смеси белков молока (казеина и/или белков сыворотки молока) и изолированных соевых белков.

При этом исходя из разъяснений однозначным образом указано, что Заказчику необходим вид применяемого сырья в СБКС «Белок молока», что не противоречит положениям государственного стандарта и Закона о контрактной системе.

В свою очередь Комиссией Управления отмечено, что в рамках вышеуказанных Заказчиком разъяснений ФГБУ НМИЦО ФМБА не даны разъяснения на следующую часть запроса: *«подразумевает ли описание объекта закупки отсутствие в СБКС иных компонентов, полученных из сои: соевого масла, соевого лецитина?»*.

Таким образом, Комиссия Управления приходит к выводу о нарушении Заказчиком ч.5 ст.42 Закона о контрактной системе, что содержит признаки состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.1.4 ст.7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вместе с тем, Комиссия Управления дополнительно отмечает, что согласно ГИС «Независимый регистратор» Заявитель подал заявку на участие в рассматриваемой закупочной процедуре, при этом в соответствии с протоколом подведения итогов определения поставщика (подрядчика, исполнителя) от 16.02.2024 №ИЭА1 на участие в закупке подано 5 заявок, а также все заявки признаны соответствующими положениям извещения, снижение составило 51,22%, что указывает на то, что выявленное нарушение не повлияло на результат определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

В жалобе Заявителем также указано, что Заказчиком не даны надлежащие разъяснения на иной поданный запрос следующего содержания: *«На рынке специализированной пищевой продукции для диетического лечебного и диетического профилактического питания имеется специализированный пищевой продукт для диетического лечебного и диетического профилактического питания смесь белковая композитная сухая «ДОПИЛАЙТ» зарегистрирована в Едином реестре свидетельств о государственной регистрации»*.

Согласно данным свидетельства о государственной регистрации (СГР) RU 77.99.32.004.R.0002143.08.23 (копия прилагается) СБКС «ДОПИЛАЙТ» рекомендована в качестве пищевого продукта диетического лечебного и диетического профилактического питания для взрослых при приготовлении блюд диетического лечебного питания при назначении основного варианта стандартных диет (ОВД)

Просим разъяснить, отвечает ли потребности Заказчика с учетом вариантов диет, применяемых в лечебно-профилактическом учреждении, товар, который согласно области применения, указанной в СГР, предназначен для применения исключительно в составе основного варианта стандартной диеты?

2. Согласно пункту 5.1.2 ГОСТ 33933-2016 СБКС должна иметь вкус и запах, свойственный основным ингредиентам данной СБКС, без посторонних привкусов и запахов.

При этом использование ароматизаторов в изготовлении ГОСТ 33933-2016 не запрещено.

На рынке присутствуют СБКС с добавлением ароматизаторов (ваниль и пр.), которые могут менять вкус и запах готовых блюд.

Просим Вас разъяснить, соответствуют ли потребности Заказчика СБКС, имеющие в составе натуральные ароматизаторы (ваниль, шоколад, клубника и пр.).

На основании изложенного и руководствуясь действующим законодательством РФ, просим дать конкретное разъяснение по следующим вопросам:

1. Отвечает ли потребности Заказчика товар, который согласно области применения, указанной в СГР, предназначен для применения исключительно в составе основного варианта стандартной диеты?

2. Соответствуют ли потребности Заказчика СБКС, имеющие в составе натуральные ароматизаторы (ваниль, шоколад, клубника и пр.)?

При необходимости просим внести в документацию соответствующие изменения (уточнения) в части:

- вариантов диет, для которых должна быть предназначена СБКС: для одной или для нескольких;
- опустимости/недопустимости присутствия в СБКС натуральных ароматизаторов (ваниль, шоколад, клубника и пр.).

На заседании Комиссии Управления представитель Заказчика указал, что ФГБУ НМИЦО ФМБА России даны следующие разъяснения положения извещения от 12.02.2024 №РИ7 на поданный запрос: «Согласно ГОСТу 33933-2016 СБКС должна быть без посторонних привкусов и запахов. Для заказчика не допустимо содержание ароматизаторов и добавок в СБКС, так как применение СБКС в лечебном учреждении, в котором большинство пациентов - дети, а также могут быть аллергические реакции у пациентов».

Так, согласно Таблице 1 ГОСТ 33933-2016 Вкус и запах СБКС должны быть свойственны основным ингредиентам данной СБКС, без посторонних привкусов и запахов. Таким образом, добавление ароматизаторов, указанных в запросе, не

допускается.

При этом Комиссия Управления дополнительно отмечает, что запрос «Отвечает/соответствует ли потребности Заказчика товар...?» фактически не направлен на разъяснения положения извещения о проведении закупочной процедуры, не указывает на положения описания объекта закупки требующие разъяснения, а указывает лишь на уточнение возможности поставки товара с теми или иными характеристиками, что не предусмотрено положениями Закона о контрактной системе.

Таким образом Комиссия Управления отмечает, что вышеуказанный довод жалобы не нашел своего подтверждения и является необоснованным.

Исследовав представленные материалы, руководствуясь Законом о контрактной системе, Комиссия Управления

Р Е Ш И Л А:

1. Признать жалобу ООО «Иннованта» на действия ФГБУ НМИЦО ФМБА России обоснованной в части не дачи в полном объеме разъяснений положений извещения о проведении закупочной процедуры по существу (№РИ6).

2. Признать в действиях Заказчика нарушение ч.5 ст.42 Закона о контрактной системе.

3. Обязательное для исполнения предписание об устранении нарушений законодательства о контрактной системе не выдавать, так как выявленные нарушения не повлияли на результаты определения поставщика (подрядчика, исполнителя).

4. Передать материалы дела соответствующему должностному лицу Московского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении.

Председательствующий

Д.С. Грешнева

Члены комиссии:

Н.А. Узкий

А.И. Рахматуллаев

Исп. Узкий Н.А.
тел.8(495)784-75-05